

# Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Świdniku



ul. Bolesława Leśmiana 4; 21-040 Świdnik

REGON 431010878

tel. (81) 751 42 15  
www.spzozswidnik.pl

NIP 712-24-83-842

fax (81) 751 27 49  
sekretariat@spzozswidnik.pl



Bank Pekao S.A. Nr rachunku bankowego: 02 1240 5497 1111 0010 7390 0187

Świdnik, dn. 05.02.2020

## Uczestnicy postępowania / strona internetowa /

### dotyczy przetargu nieograniczonego na Zakup i dostawę leków dla Apteki Szpitala SP ZOZ w Świdniku - numer sprawy SPZOZ/ZP/271/01/01/2020

W związku z postawionymi pytaniami związanymi z przetargiem jw. Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej w Świdniku zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy Prawo zamówień publicznych uprzejmie odpowiada :

#### **Ad. Pyt. 1 - Pakiet 7, poz. 22**

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g. - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy.

#### **Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

#### **Ad. Pyt. 2 - Pakiet 7, poz. 22**

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie glukozy 75 g o smaku cytrynowym - będącej dietetycznym środkiem spożywczym specjalnego przeznaczenia medycznego do postępowania dietetycznego w celu wykonania krzywej cukrowej? Surowiec stosowany do produkcji jest surowcem farmaceutycznym. Nie zawiera substancji barwiących ani innych dodatków, które wpływają na wchłanianie i metabolizm glukozy. Oferowany preparat, ze względu na walory smakowe zmniejsza uczucie nudności, znacznie ułatwiając wykonanie testu.

#### **Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

#### **Ad. Pyt. 3**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane i odwrotnie

- tabletki lub kapsułki odwrotnie
- tabletki na drażetki i odwrotnie
- tabletki na tabletki dojelitowe i odwrotnie
- kapsułki na kapsułki miękkie lub twarde i odwrotnie ?

#### **Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

#### **Ad. Pyt. 4**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę fiołki na ampułki?

#### **Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

#### **Ad. Pyt. 5**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę fiołki lub ampułki na ampułko-strzykawkę?

#### **Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 6**

Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza podanie ostatniej ceny**

**Ad. Pyt. 7**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań (tabletek, ampułek, kilogramów itp.)? Jeśli tak to prosimy o podanie w jaki sposób przeliczyć ilość opakowań handlowych ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza przeliczenie ilości opakowań z zaokrągleniem do pełnego opakowania w górę**

**Ad. Pyt. 8**

Czy Zamawiający w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu wyrazi zgodę na wycenę leków z dopuszczenia Ministra Zdrowia?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Ad. Pyt. 9 - Pakiet 12, poz. 13**

Czy Zamawiający w pozycji 13 pakiet 12 dopuści produkt Citra-Lock™ ( cytrynian sodu ) w stężeniu 4% w postaci bezigłowej ampułki x 5ml z systemem Luer Slip, Luer Lock skuteczność potwierdzona wieloma badaniami klinicznymi w porównaniu do Heparyny, stosowany w celu utrzymania prawidłowej drożności cewnika i/lub portu dożylnego ograniczając krwawienia ( pacjenci z HIT ), stosowany jako skuteczne i bezpieczne rozwiązanie przeciwzakrzepowe i przeciwbakteryjne?

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 10 - Pakiet 12, poz. 13**

Czy Zamawiający dopuści produkt o pojemności 5 ml pakowany po 20 szt. w kartonie z przeliczeniem zamawianej ilości?

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 11**

Czy Zamawiający w par. 1.3 dopisze, że termin ten nie może być krótszy, niż 12 godzin? Krótszy termin dostawy jest niewykonalny z perspektywy Wykonawcy, zatem w jego interesie leży, aby termin minimalny został określony w umowie dostawy.

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 12**

Czy w świetle treści par. 5.2 Zamawiające dopuszcza dostarczanie faktury VAT wraz z dostawą? Jest to u Wykonawcy jedyny dokument towarzyszący dostawie.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Ad. Pyt. 13**

Czy Zamawiający odstąpi do wymogu umieszczania na fakturze kodu BAZYL dla pakietu nr 8? (faktura zawiera kod EAN)

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 14 - Pakiet 5, poz. 38-40**

Czy zamawiający dopuści w Pakiecie Nr 5 - Leki układu mięśniowo – szkieletowego i układu oddechowego poz. 38, 39, 40 Nebbud 0,25 mg/2ml, 0,5mg/2ml, 0,001 g/2ml x 20 w postaci ampułek, co pozwoli na złożenie konkurencyjnej oferty.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Ad. Pyt. 15**

Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmian ilościowych przedmiotu umowy, ale nie określił ich warunków, m.in. nie wskazał w jakich okolicznościach zmiana mogłaby mieć miejsce, nie wskazał w żaden sposób granic zmian ilościowych odnośnie poszczególnych pozycji itp. Zgodnie z art. 144 ust.2, w związku z art. 144 ust. 1-1b, 1d, 1e Ustawy PZP, brak określenia warunków zmiany umowy będzie przesądzać o nieważności zapisów z §2 ust.1 umowy. Czy z związku z tym, Zamawiający odstąpi od tych zapisów w umowie?

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 16**

Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu farmaceutycznego w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażąco startą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub na wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę (dotyczy §2 ust.3) projektu umowy)?

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 17**

Do §6 ust.2 projektu umowy. Czy w związku niezbędnymi procedurami związanymi z realizacją przepisów ustawy Prawo farmaceutyczne Zamawiający wyrazi zgodę na załatwienie reklamacji jakościowej do 48 godzin?

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 18**

Do treści §7 ust.2 projektu umowy prosimy o dodanie słów "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 19**

Do treści §7 ust.3 projektu umowy prosimy o dodanie słów "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 20**

Do §9 ust.1 pkt a) projektu umowy, Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisu dotyczącego kary umownej za odstąpienie od umowy w wymiarze 10% wartości brutto NIEZREALIZOWANEJ części przedmiotu umowy?

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 21**

Czy Zamawiający zrezygnuje z zapisu zamieszczonego w §10 wzoru umowy, z uwagi na fakt, że w art. 10 ust.1 ustawy o terminach zapłaty w transakcjach handlowych ustawodawca przewidział uprawnienie wierzyciela do domagania się rekompensaty w wysokości 40E jako zryczałtowanego odszkodowania, niezależnego od faktycznie poniesionych kosztów? Zgodnie z art. 13 ustawy o terminach zapłaty (...), postanowienia umów wyłączające lub ograniczające uprawnienie wierzyciela, o którym mowa w art. 10 są nieważne, stąd w/w zapis umowy będzie obarczony sankcją nieważności.

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 22 - Pakiet 6**

Czy Zamawiający w celu zachowania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 § 1 PZP)

(1) z zadania częściowego (pakiet) nr 6 wydzieli pozycję 55, tj. lek Sevoflurane do oddzielnego zadania częściowego lub

(2) dopuści w zadaniu częściowym (pakiet) nr 6 możliwość składania ofert na poszczególne pozycje w danym pakiecie,  
a poprzez to zapewni również prowadzenie postępowania zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości?

#### UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 7 ust. 1 PZP Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Ponadto, w myśl art. 29 ust. 2 PZP przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Zamawiający zobowiązany jest do respektowania zasad udzielania zamówień publicznych na każdym etapie postępowania (w szczególności: dokonując oceny spełniania warunków podmiotowych, selekcji wykonawców, podejmując decyzję o ich wykluczeniu z udziału w postępowaniu, badając prawidłowość złożonych ofert w tym ustalając, czy nie zachodzą przesłanki skutkujące ich odrzuceniem oraz dokonując ich oceny), a także przed jego wszczęciem – przy dokonywaniu czynności związanych z przygotowaniem postępowania (m.in. wybór odpowiedniego trybu, opracowanie dokumentacji postępowania, w tym przede wszystkim: dokonanie opisu przedmiotu zamówienia i warunków jego realizacji, określenie warunków udziału w postępowaniu, obiektywnych kryteriów selekcji wykonawców, kryteriów oceny ofert).

Tymczasem, w przedmiotowym postępowaniu Zamawiający poprzez sformułowanie zamówienia Pakietu nr 6 obejmującego łączną dostawę leków układu nerwowego wskazanych w formularzu asortymentowo-cenowym: ( tabela na kolejnej stronie )

**ogranicza możliwość konkurencji, jako że większość Wykonawców nie będzie bowiem w stanie złożyć oferty łącznie na wszystkie leki wymienione w przedmiotowym pakiecie.**

Zatem opis przedmiotu w przywołanym wyżej pakiecie narusza przepisy art. 7 ust. 1 i art. 29 ust. 2 PZP, które to nakazują, aby przedmiot zamówienia nie był opisywany w sposób, który ograniczałby uczciwą konkurencję. Dopuszczenie możliwości złożenia oferty wyłącznie na poszczególne pozycje pakietu (tj. poz. 55 *Sevoflurane*) lub wydzielenia leku *Sevoflurane* z pakietu nr 6 do odrębnego pakietu zapewni możliwość konkurowania w aspekcie składanych ofert oraz możliwość wyboru przez Zamawiającego oferty korzystniejszej cenowo.

O ile zatem **Zamawiający** nie ma obowiązku dzielenia zamówienia na dalsze części, o tyle **ma obowiązek zapewnić, aby opis przedmiotu zamówienia umożliwił konkurowanie w obrębie danego zadania częściowego**. Krajowa Izba Odwoławcza przyjmuje stanowisko, że „*przejawem naruszenia uczciwej konkurencji jest nie tylko opisanie przedmiotu zamówienia z użyciem oznaczeń wskazujących na konkretnego producenta lub konkretny produkt albo z użyciem parametrów wskazujących na konkretnego dostawcę, wyrób, ale także określenie na tyle rygorystycznych wymagań co do parametrów technicznych, które nie są uzasadnione obiektywnymi potrzebami zamawiającego i które uniemożliwiają ubieganie się niektórych wykonawców o udzielenie zamówienia, ograniczając w ten sposób krąg podmiotów zdolnych do wykonania zamówienia*” (wyr. KIO z 19.4.2017 r., KIO 607/17, Legalis”).

Przenosząc powyższe na analizowany stan faktyczny należy *per analogiam* wskazać, że naruszać zasadę uczciwej konkurencji będzie nie tylko opis przedmiotu zamówienia w zakresie wymagań co do oferowanego produktu leczniczego, ale również takie ukształtowanie pozycji w obrębie danego zadania częściowego, które powoduje, iż z uwagi na zawarte w tym zadaniu częściowym produkty tylko jeden wykonawca jest zdolny do złożenia oferty. I z takim przypadkiem mamy do czynienia w przedmiotowym postępowaniu.

Takie też stanowisko potwierdza uchwała wydana przez KIO w odpowiedzi na zastrzeżenia do protokołu kontroli postępowania kontrolnego prowadzonego przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych: „*Swoboda zamawiającego w określaniu cech produktów, które chce zakupić, jest ograniczona koniecznością zachowania w postępowaniu uczciwej konkurencji. Z jednej strony oczywistym jest, że określenie wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia należy do zamawiającego, który jest gospodarzem postępowania i przyszłym nabywcą określonych towarów czy usług, a konieczności zachowania uczciwej konkurencji nie można utożsamiać z nakazem umożliwienia złożenia oferty przez jak najszerszy krąg wykonawców, w oderwaniu od potrzeb zamawiającego. Z drugiej jednak strony niedopuszczalne jest takie opisanie przedmiotu zamówienia, które ogranicza możliwość złożenia ofert, a które nie jest konieczne dla zaspokojenia racjonalnych i obiektywnie uzasadnionych potrzeb zamawiającego. Ocena czy zamawiający naruszył zasadę uczciwej konkurencji wymaga ustalenia po pierwsze, czy zamawiający opisał przedmiot zamówienia w sposób ograniczający krąg podmiotów mogących złożyć ofertę, a po drugie - czy takie ograniczenie jest usprawiedliwione specyfiką przedmiotu zamówienia i uzasadnionymi potrzebami zamawiającego*”.

Pakiet Nr 6 - Leki układu nerwowego										
L.p	Nazwa artykułu	j.m.	ilość/ rok	cena netto	cena brutto	wartość netto	stawka VAT %	wartość VAT	wartość brutto	nazwa oferowanego artykułu/ producent
1	Amitriptylinum 25 mg x 60 tabletek powl.	op.	4							
2	Amizepin 0,2 x 50 tabletek	op.	2							
3	Aethylum chloratum, 70 g, aerozol	op.	1							
4	Cavinton 0,01 / 2 ml x 10 ampulek	op.	70							
5	Chlorprothixen 0,015 g x 50 tabletek powlekanych	op.	3							
6	Chlorprothixen 0,05 g x 50 tabletek powlekanych	op.	2							
7	Depakine inj. 0,4 g x 4 fiołki + rozpuszczalnik 4 ml	op.	1							
8	Depakine chrono 300, 0,3 g x 30 tabletek powlekanych	op.	10							
9	Depakine chrono 500, 0,5 g x 30 tabletek powlekanych	op.	1							
10	Dexdor 100mcg/1 ml, 2ml konc. d/sp.rozt. d/inf. x 5 ampulek	op.	85							
11	Doreta 37,5 mg + 325 mg, x 60 tabletek powlekanych	op.	15							
12	Doreta 75 mg + 650 mg, x 60 tabletek powlekanych	op.	40							
13	Doxepin 0,01 x 30 kapsulek	op.	30							
14	Doxepin 0,025 x 30 kapsulek	op.	20							
15	Etomidate - Lipuro 20 mg/10ml x 10 ampulek	op.	40							
16	Fenactil 50 mg/2ml, inj. x 10 ampulek	op.	1							
17	Haloperidol 0,002 / 1 ml , krople 10 ml	op.	50							
18	Haloperidol 1 mg x 40 tabletek	op.	12							
19	Haloperidol 5mg x 30 tabletek	op.	10							
20	Heminevrin 0,3 x 100 kapsulek	op.	1							
21	Hydroxyzinum 0,010 x 30 tabletek powl.	op.	360							
22	Hydroxyzinum 0,025 x 30 tabletek powl.	op.	280							
23	Hydroxyzinum syrop 250 g	op.	40							
24	Hydroxyzinum 50 mg/1 ml , 2ml x 5 ampulek	op.	140							
25	Madopar 125, tabletki do przygotowania zawiesiny x 100	op.	1							
26	Marcaina Spinal 0,5 % HEAVY inj. 0,02 g/4ml x 5 ampulek ( każda pakowana oddzielnie ), produkt pakowany w jałowe blistry	op.	10							
27	Miansec 10 mg x 30 tabletek powl.	op.	10							
28	Miansegen 30 mg x 30 tabletek powl.	op.	2							
29	Mig forte 40 mg/1 ml zawiesina, 100 ml	op.	14							
30	Neurotop retard 300, 0,3 g x 50 tabletek o przedl. uwalnianiu	op.	2							
31	Nivalin 5mg/1ml x 10 ampulek	op.	5							
32	Nurofen 0,06 g x 10 czopków	op.	2							
33	Nurofen 0,125 g x 10 czopków	op.	5							
34	Kidofen zawiesina 2 %, 0,1g/5ml, 100 ml	op.	40							
35	Paracetamol 0,5 x 20 tabletek	op.	450							
36	Paracetamol syrop 120 mg/ 5 ml, 150 g o smaku owocowym	op.	45							
37	Paracetamol 80 mg x 10 czopków	op.	8							
38	Paracetamol 125 mg x 10 czopków	op.	6							
39	Paracetamol 250 mg x 10 czopków	op.	8							
40	Paracetamol 500 mg x 10 czopków	op.	5							
41	Paracetamol 10mg/1ml, 100 ml x10 flakonów ( fiolek )	op.	800							
42	Paracetamol 10mg/1ml, 50 ml x10 flakonów ( fiolek )	op.	4							
43	Pemazinum 0,025 g x 50 tabletek	op.	20							
44	Pemazinum 0,05 g x 30 tabletek	op.	5							
45	Pemazinum 0,1 g x 30 tabletek	op.	6							
46	Polstigminum 0,5 mg/1ml x 10 ampulek	op.	200							
47	Propofol 1 %, MCT/LCT , 200 mg / 20 ml x 5 ampulek	op.	320							
48	Promazin 0,05 g x 60 tabletek draż	op.	10							
49	Promazin 0,025 g x 60 tabletek draż	op.	12							
50	Promazin 0,1 g x 60 tabletek draż	op.	1							
51	Rocuronium inj. 0,05 g/ 5 ml x 10 fiolek/ampulek	op.	2							
52	Rocuronium inj. 0,1 g/ 10 ml x 10 fiolek/ampulek	op.	80							
53	Sulpiryd 0,05 x 24 kapsułki	op.	30							
54	Sulpiryd 0,1 x 24 kapsułki	op.	10							
55	Sevoflurane Baxter, plyn 100 %, 250 ml x 6 butelek ( nie zamieniać )	op.	5							
56	Suprane plyn, 240 ml x 6 butelek	op.	3							
57	Vinpocetine 0,005 x 100 tabletek	op.	100							
<b>RAZEM</b>								x		x

W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający nie jest w stanie udowodnić żadnych racjonalnych i uzasadnionych przyczyn przyjęcia w zadaniu częściowym – pakiet nr 6 takiego wykazu wymaganych produktów, który ogranicza konkurencję w tym zadaniu. Nawet względy ekonomiczne związane z liczbą wykonawców, którym udziela zamówienia, nie przemawiają na korzyść Zamawiającego, skoro Zamawiający:

- nie ograniczył liczby Wykonawców mogących składać oferty;

2. ukształtował 15 odrębnych zadań częściowych.

Mając na uwadze powyższe należy wskazać, że przedmiotowy wniosek jest zasadny, bowiem jego realizacja zapewni poszanowanie w ramach niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego zasad wskazanych w PZP, a w szczególności zasad uczciwej konkurencji między Wykonawcami.

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

#### **Ad. Pyt. 23 - Pakiet 6**

Czy Zamawiający w celu zachowania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 7 § 1 PZP) oraz dokonania opisu przedmiotu zamówienia zgodnie z przepisami ustawy PZP (art. 29 ust. 2 i 3 PZP) w opisie przedmiotu zamówienia w zadaniu częściowym (pakiet) nr 6 pozycja 55, tj. „lek Sevoflurane Baxter, płyn 100%, 250 ml x 6 butelek (nie zamieniać)” - usunie nazwę znaku towarowego (Baxter) oraz zwrot „nie zamieniać”, a poprzez to zapewni również prowadzenie postępowania zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości?

#### **UZASADNIENIE**

Zgodnie z art. 7 ust. 1 PZP Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Ponadto, w myśl art. 29 ust. 2 PZP przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Zgodnie zaś z przepisem art. 29 ust. 3 PZP, *przedmiotu zamówienia nie można opisywać przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, źródła lub szczególnego procesu, który charakteryzuje produkty lub usługi dostarczane przez konkretnego wykonawcę, jeżeli mogłoby to doprowadzić do uprzywilejowania lub wyeliminowania niektórych wykonawców lub produktów, chyba że jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia i zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń, a wskazaniu takiemu towarzyszą wyrazy "lub równoważny"*. Przywołany przepis prawa jednoznacznie wskazuje, iż zakazane jest dokonywanie opisu przedmiotu zamówienia przez wskazanie m.in. znaków towarowych, chyba że zostały spełnione łącznie następujące przesłanki:

- 1) jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia,
- 2) brak jest możliwości opisu przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń,
- 3) wskazaniu towarzyszą wyrazy „lub równoważny”.

Na tle przywołanego przepisu w literaturze przedmiotu i orzecznictwie wskazuje się, że przepis ten „*powinien być stosowany wyjątkowo – w przypadku gdy jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia i jednocześnie gdy zamawiający nie może użyć w opisie dostatecznie dokładnych określeń, które pozwolą na złożenie oferty zgodnej z jego oczekiwaniami.*” (vide: M. Sieradzka (red.), Prawo zamówień publicznych. Komentarz, 2018).

Podkreślić należy, iż wskazane powyżej przesłanki dopuszczalności opisu przedmiotu zamówienia za pomocą znaku towarowego nie zostały w przedmiotowym postępowaniu spełnione. W przedmiotowym postępowaniu istnieje możliwość dokonania opisu przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń poprzez użycie nazwy substancji czynnej zawartej w produkcie leczniczym, tj. *Sevofluran*. Ponadto, specyfika przedmiotu zamówienia nie uzasadnia dokonania opisu przedmiotu zamówienia za pomocą znaku towarowego.

Za słuszością stanowiska Wnioskodawcy dodatkowo przemawia okoliczność, że w postępowaniach przeprowadzanych przez innych zamawiających będących podmiotami leczniczymi, których przedmiotem jest dostawa leku *Sevofluran*, brak jest w opisie przedmiotu zamówienia nazwy znaku towarowego, co nie uniemożliwia wyboru najkorzystniejszej oferty, odpowiadającej potrzebom Zamawiającego.

Wobec okoliczności, iż na rynku produktów farmaceutycznych, oprócz leku *Sevoflurane Baxter*, są dostępne także inne produkty zawierające substancję Sevoflurane, dokonanie przez Zamawiającego opisu przedmiotu zamówienia za pomocą znaku towarowego w sposób nieuprawniony i nieuzasadniony zwęża krąg podmiotów, które mogą złożyć ofertę, do jednego konkretnego Wykonawcy.

Zauważyć należy, iż w przedmiotowym postępowaniu Zamawiający, poprzez sformułowanie zamówienia – w ramach Pakietu nr 6 poz. 55 obejmującego dostawę leków *Sevofluran* – dokonane w formularzu asortymentowo-cenowym w następujący sposób:

55	Sevoflurane Baxter, płyn 100 %, 250 ml x 6 butelek ( nie zamieniać )	op.	5
----	--	-----	---

ogranicza możliwość konkurencji, jako że w pozycji nr 55 obejmującej dostawę leku Sevoflurane zamieszcza znak towarowy „Baxter” z dopiskiem „nie zamieniać”. W konsekwencji powyższego, opis przedmiotu zamówienia narusza zasady uczciwej

konkurencji i jest niezgodny z przepisami ustawy PZP, jako że w sposób nieuzasadniony ogranicza możliwość udziału w postępowaniu wykonawcom oferującym dostawę produktu Sevoflurane innego producenta niż Baxter.

Zmiana opisu przedmiotu zamówienia w ramach zamówienia częściowego (pakietu) nr 6 poz. 55 poprzez wykreślenie znaku towarowego „Baxter” oraz dopisku „nie zamieniać” zapewni nie tylko zgodność opisu przedmiotu zamówienia z przepisami PZP, ale także zapewni możliwość konkurowania w aspekcie składanych ofert oraz możliwość wyboru przez Zamawiającego oferty korzystniejszej cenowo.

Zamawiający ma obowiązek zapewnić, aby opis przedmiotu zamówienia umożliwiał konkurowanie w obrębie danego zadania częściowego. Krajowa Izba Odwoławcza przyjmuje stanowisko, że **przejawem naruszenia uczciwej konkurencji jest opisanie przedmiotu zamówienia z użyciem oznaczeń wskazujących na konkretnego producenta lub konkretny produkt** (por. wyr. KIO z 19.4.2017 r., KIO 607/17, Legalis). Takie też stanowisko potwierdza uchwała wydana przez KIO w odpowiedzi na zastrzeżenia do protokołu kontroli postępowania kontrolnego prowadzonego przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych: „Swoboda zamawiającego w określaniu cech produktów, które chce zakupić, jest ograniczona koniecznością zachowania w postępowaniu uczciwej konkurencji. Z jednej strony oczywistym jest, że określenie wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia należy do zamawiającego, który jest gospodarzem postępowania i przyszłym nabywcą określonych towarów czy usług, a konieczności zachowania uczciwej konkurencji nie można utożsamiać z nakazem umożliwienia złożenia oferty przez jak najszerszy krąg wykonawców, w oderwaniu od potrzeb zamawiającego. Z drugiej jednak strony niedopuszczalne jest takie opisanie przedmiotu zamówienia, które ogranicza możliwość złożenia ofert, a które nie jest konieczne dla zaspokojenia racjonalnych i obiektywnie uzasadnionych potrzeb zamawiającego. Ocena czy zamawiający naruszył zasadę uczciwej konkurencji wymaga ustalenia po pierwsze, czy zamawiający opisał przedmiot zamówienia w sposób ograniczający krąg podmiotów mogących złożyć ofertę, a po drugie - czy takie ograniczenie jest usprawiedliwione specyfiką przedmiotu zamówienia i uzasadnionymi potrzebami zamawiającego”.

W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający nie jest w stanie udowodnić żadnych racjonalnych i uzasadnionych przyczyn dokonania w zadaniu częściowym – pakiet nr 6 poz. 55 – opisu przedmiotu zamówienia za pomocą znaku towarowego.

Mając na uwadze powyższe należy wskazać, że przedmiotowy wniosek jest zasadny, bowiem jego realizacja zapewni poszanowanie w ramach niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego zasad wskazanych w PZP, a w szczególności zasad uczciwej konkurencji między Wykonawcami.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Jednocześnie Zamawiający informuje, że posiada podpisaną umowę użyczenia 6 parowników ( z producentem urządzenia ) do podawania produktu leczniczego - Sevoflurane. Zaproponowany produkt leczniczy powinien być kompatybilny z dzierżawionymi przez Zamawiającego parownikami.**

**Ad. Pyt. 24**

W celu zapewnienia równego traktowania stron umowy i umożliwienia Sprzedawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 6 ust. 2 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji.

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 25**

Czy Zamawiający zmieni wysokość kar umownych poprzez wprowadzenie następującego zapisu w § 9 ust. 1 wzoru umowy:

1. Sprzedawca zobowiązuje się zapłacić Zamawiającemu kary umowne:

- a) w wysokości 10 % wartości umownej **niezrealizowanej części** przedmiotu Umowy, gdy Zamawiający odstąpi od Umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada Sprzedawca,
- b) za każdy dzień opóźnienia dostawy, w wysokości 0,5 % wartości umownej tej partii przedmiotu Umowy, której Sprzedawca nie dostarczył w terminie, **jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niedostarczonej w terminie partii przedmiotu umowy.**

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 26**

Wnosimy o wykreślenie zapisu w § 10.

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**



**Ad. Pyt. 27 - Pakiet 5, poz. 24 Flixotide aerozol do inhalacji**

Prosimy o doprecyzowanie Czy Zamawiający miał na myśli dawkę 0,05mg/dawkę podana dawka 0,50mg/dawkę nie istnieje.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Ad. Pyt. 28 - Pakiet 13, poz. 3**

Zwracamy się z prośbą o wydzielenie ww. produktów do osobnego pakietu. Wydzielenie ww. pozycji spowoduje dopuszczenie innych firm do udziału oraz zaproponowanie konkurencyjnych cen przy jakości wymaganej przez Zamawiającego.

**Odpowiedź**

**Zgodnie z SIWZ**

**Ad. Pyt. 29 - Pakiet 13, poz. 1-2**

Czy w trosce o dobro i zdrowie pacjenta Zamawiający wymaga, aby gąbki hemostatyczne posiadały w instrukcji użytkowania wskazanie do stosowania w neurochirurgii? Potwierdzenie parametrów w instrukcji użytkowania jest istotne z tego względu, że treść instrukcji jest aprobowana przez jednostkę certyfikującą, która prowadzi nadzór nad produktem i przyznaje znak CE. Instrukcja stanowi również dokument, który obowiązkowo należy przedłożyć w Urzędzie Rejestracji Produktów Leczniczych, Wyrobów Medycznych i Produktów Biobójczych.

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

**Ad. Pyt. 30 - Pakiet 13, poz. 1-2**

Czy w trosce o dobro i zdrowie pacjenta Zamawiający oczekuje, aby gąbki hemostatyczne osiągały efekt hemostazy w ciągu 3-6 minut?

**Odpowiedź**

**Zamawiający dopuszcza**

Z poważaniem

DYREKTOR  
Samodzielnego Publicznego  
Zakładu Opieki i Pomocy  
w Świątoku  
lek.med. Jacek Kamiński